# DISCVRSO LEGAL; EN QVE SE HARA DEMONSTRACION DE LA JVSTICIA, QVE ASISTE AL MVY R. P. GVARDIAN DEL CONVENTO, Y RELIGIOSOS CAPVCHINOS DE ESTA CIUDAD PARA PRECEDER, EN CONCVRRENCIA DE PRELADOS, AL M.R.P. COMENDADOR DEL CONVENTO, Y RELIGIOSOS MERCENARIOS DESCALZOS.

## Y PARA QVE SV COMVNIDAD DE RELIGIOSOS CAPVCHINOS, DEBA LLEVAR EN LAS PROCESSIONES GENERALES (COMO ACTUALMENTE SVCEDE) EL INFERIOR LVGAR, SIN QVE PVEDA IMPEDIRLO, QVANDO EN ELLAS ASISTE LA COMVNIDAD DE RELIGIOSOS MERCENARIOS DESCALZOS.

Casiodor. *Lib. 3. Epist. 24. Res parva non vos ducat ad extrema discrimina, acquisiti justitiæ, qua mundus lætetur.*

QVANTO tiene de justificado el asumpto, tanto es dificil à mi cortedad fundarlo (1) muy digno es de nota escrivir en materia que requeria pluma de mayor ingenio, y mas de admirar que expresse mi sentir, aviendolo de registrar los Doctos; (2) Empero me alienta la misma obligacion, en que me constituiò, el aver aceptado este empeño, (3) avanzando tambien, en exponer mi dictamen à la publicidad, la correccion, util que se logra en la docta censura. (4)

Y supuesto el hecho (que se reduce à que en las juntas de Prelados, precede actualmente el M. R. P. Guardian, y en las Procesiones Generales asiste su comunidad el lugar inferior, aunque concurre la Comunidad de Religiosos Descalzos) es el empeño ajustarlo à los terminos juridicos, (5) de el M. R. P. Guardian, obligacion, manifestar los motivos que justifican el intento. (6) Descuido notable, que tuviera visos de ignorancia, (7) no defender la causa propria, (8) y culposa negligencia, (9) omitir indevidamente, lo que aviendo de ser regla à lo futuro, (10) escusa la consequencia de un perjuizio, siendo gravissimo el de la sugeta materia, (11) y el probable escandalo, reprehensible en Comunidades Religiosas. (12.

Y aviendose diferido à esta expression, el hazer notorio, lo indevido la precedencia, en quien la pretenda sin causa, (13) asido forzoso

(1)

Horat. de art. *Sumite materiam vestris qui scribitis æquam viribus.*

(2)

Cicer. *orat. pro sext.* Rasc. ibi: *Credo ego judices mirari, quid sit, quod cum tot summi oratores :: sedeant ego surrexerim, qui neque ingenio, nec auctoritate sim, cum his comparandus.*

(3)

Fuera culpable ceder à la dificultad, pues con ella misma debe crecer el valor. Senec. *cap. 22.* ibi: *Turpe est cedere oneri luctare cum afficio, quod semel recepi, non est vir fortis, & strenus, qui laborem fugit, verum ubi illi animus crescit, ipsa rerum difficultate.* Cicer. *lib. 1 de offi.* ibi: *Quo quid difficilius, hoc preclarius.*

(4)

S. Juan Chrisost. Hom. 28. in Joan. ibi: *Reprehendunt nos amici quod productiora sermonũ initia faciamus, quibus si injuste sententiam ferant, ob hanc reprehensionem, gratias habemus,* Cicer. *Academic. quæst. lib. 2. tusculan.* ibi: *At nos, qui sequimur probabiliora, nec ultra id, quod vero simile occurrerit, progredi possumus, & refellere, sine pertinatia, & refelli sine iracundia, parati sumus.*

(5)

Quintilian. *lib. 6. inst. orat.* ibi: *Vbi vero animis judicum aferenda est, & ab ipsa veri contẽplatione, abducenda mens, ibi, proprium oratoris opus est.*

(6)

Porque assi se conserva la Paz, *cap. fin. 89. dist.* Ciriac. *cont. 201. tom. 2. n. 19.* Tiben. Decian. *cont. 7. num. 3. & cont. 71.* donde llama texto de oro dicho cap. y dize: *Quod dum quilibet servat suum gradũ societas hæc humana in pace conservatur.* Valdes *de dign.* Reg. *in Præfat. n.* 12. Cassan. *ubi proxime 1. p. 9. consider.*

(7)

Ovidius ibi: *Nulla mora est in me per agam rata vota Sacerdos, quiquis ades sacris ore favente meis.* Pet. Greg. *in sua repug. lib. 4. cap. 10. n. 11.* Ciriac. *cont. 201. n. 23.* ibi: *Sed teneri illã conservare in suo gradu, quia alias dicerentur ignari sui officij, & injuriam inferrent ei, à quo potestatem haberent.*

(8)

*Cap. dilecto de sent. excom. in 6. l. Frater à fratre vers. igitur ff. de cond. ineleb. gloss. verb. ma-*

so tomar la pluma, pues aunque entre los Egipcios, fue adorado el silencio, y el solo como afirmò Pitagoras, se adquiria una como participacion de los Dioses, (14) y quanto tiene de virtud se halla de vicio en la loquacidad, (15) en esta ocasiòn, por lo precissa, aventaja al silencio, el hablar, (16) que es el medio, en esta contraposicion, para no rayar los extremos, conforme al precepto de la prudencia. (17)

Pues à vista de la oposicion, el callar se atribuiera à desconfianza de la justicia, (18) y se juzgarà, con nota consentido, lo que no se experimetarà refutado. (19)

Por lo qual, aunque la verdad, y justicia de esta pretension, no necessita mas ponderacion, ni defensa que ella misma (20) à parecido conveniente, exornarla con alguna claridad, para que se quieten los animos, y en el concepto comun, se afianze; como dixo Lactancio Firmiano (21) y se disculpe esta expression, à que ha dado causa la novedad intentada, sobre precedencia. (22)

PRI-

xime *cap. in canonibus* 16. *quæst.* 1. *gloss. cap. nulli fas* 19. *dist.* Garc. *de expens. cap.* 8. *num.* 51. Cassan. *Catal. gl. mund. p.* 1. 2. *consider.*

(9)

Senec. *Epist.* 71. ibi: *Est enim injuria recti si flectas.* Pet. Greg. ubi sup.

(10)

Terent. *in Adelph. act.* 3. *scen.* 3. ibi: *Istud est sapere, non ante pedes est modo videre, sed etiam illa quæ futura sunt prospicere.* Senec. *lib.* 1. *de clement. cap.* 1. ibi: *Quæque ex solido nascuntur fundamento, tempore ipso in majus, meliusque procedunt.* Joann. Tor. *lib.* 8. *Philos. mor. Princ. cap.* 9.

(11)

Puteus *decis. Rot.* 6. *lib.* 3. *num.* 5. Seraphin. *decis.* 22. *n.* 2. & *decis.* 81. *n.* 1. Gonzal. *in Chancel. Proem.* § 4. *num.* 30. Gratian. *cap.* 845. *num.* 1. D. Larr. *alleg.* 51. *ex num.* 1. Ex Mata Hermos. & aliis. Antun. *de donat. lib.* 3. *cap.* 42. *num.* 18. D. Castill. *de tert. cap.* 41. *num.* 28. Barb. *de potest. Episc. alleg.* 78. *num.* 31. Y lo que es perjudicial contiene injusticia. Zachar. Pasqual. *decis. mor.* 206. *n.* 8. ibi: *Quia præjudicium importat aliquid injustum.*

(12)

Lel. Jord. *in tract. de Roman. sed. orig. cap.* 7. *num.* 24. ibi: *Quod enim bonum in Ecclesia Dei producit, vel super præcedentis:: inter Clericos, & Sacerdotes, orta dissensio, ne dicam afectata.*

(13)

M. Zapata *de just. p.* 1. *cap.* 4. *num.* 13. ibi: *Quod est injustitia, qua persona præfertur personæ, propter indebitam causam.*

(14)

Plutarc. *de Garrulitate.*

(15)

Ovid. *lib.* 2. *de art. amandi*, ibi: *Eximia est virtus prestare silentia rebus, at contra gravis est culpa tacenda loqui.* Leont. Relatus à Phoc. *in Bibliot.* ibi: *Silentium non oportunum, audaciæ orationis simile est, & quod habet vituperium os futile, hoc habet, per negligentiam tacens.*

(16)

Marim. *Serm.* 20, ibi: *Duo dicendi tempora, statuebat Isocrates, vel de his quæ certo novimus, vel de quibus dicere est necessarium, in his enim solum oratio, silentio prestat.*

(17)

San. Gregor. Mag. *lib.* 28. *Morali*, ibi: *In principio pedem porrigit, qui mensurarum limitem non atendit.*

(18)

D. Ciprian. *ad Demet.* ibi: *Tacere ultra non oportet, ne iam non verecundiæ, sed difidẽtiæ esse incipiat, quod tacemus.*

(19)

Salust. *in Catilin.* ibi: *Ne modestiam nostram in consensum ducat.* Just. lipsius. *in dedicat. Libell. advers. dialegist. de una Relig.* ibi: *Quæ ratio precipue me movit, ut rescriberem nequis silentium nostrum in consensum duceret, & crederet approbata nobis, quæ non videret refutata.*

(20)

Cicer. *in orat. probat. tantam semper potentiam veritas habuit, ut nullis machinis, arte, subverti poterit, & licet in causa, nullum Patronum, aut defensorem obtineat tamen facile per se, ipsa defenditur.*

## PRIMERA PARTE.

*SOBRE PRECEDENCIA DEL M.R.P. Guardian, al M.R.P. Comendador, en todos los actos publicos, y privados. Se dividirà en tres proposiciones, en la primera se fundarà que por la antiguedad de su Religion, compete la precedencia al M.R.P. Guardian. En la segunda, que por la mas antigua fundacion de su Convento, en esta Ciudad. Y en la tercera, que por la possession, y costumbre en que està de preceder, en concurrencia de los Prelados de las Religiones, al M.R. Padre Comendador.*

## PROPOSICION I.

CEder el Prelado el derecho adquirido à la Religion, y el que por ella le corresponde, y su defensa, es faltar à la obligacion, en que se constituiò por el puesto, (23) y si minorasse su auctoridad, y prerrogativas, fuera hecho culpable, que lo reprueba un texto Canonico, y otras auctoridades. (24)

Y asi quando la precedencia es juridica, y corresponde por todos motivos, de Religion, fundacion de Convento, possesion, y costumbre antiguada, no se quebrantan en conservarla, los terminos de la humildad (25) ni se toca en los ter-

(21)

Lactant. Firm. *in præfat. inst.* ibi: *Veritas; licet possit sine eloquentia defendi, ut est à multis sepe defensa, tamen claritate, au sermonum nitore, illustranda, & quodam modo deferenda est, ut potentius influat in animos, & visua instruat, luce orationis ornata.*

(22)

*Si in defensionem mei aliquid scripsero, in te culpa est qui me provocasti, non in me, quia respondere compulsus sum.* D. Hyeronim. *Epist. in Augustin.*

(23)

*L. frater à fratre § porro ff. de Cond. l. altius 15. ff. si seru. vendic. gl. fin. cap. unic. de natis ex lib. vent.* D. Ambros. *lib, 5. cap.* 50. ibi: *Debet operum nostrorum, testem esse publicam existimationem, ne derogetur muneri. l. observandum ff. de offic. Præsid.* ibi: *Vt auctoritatem dignitatis ingenio suo augeat. l. 1. ff. de postuland.* ibi: *Suæ que dignitatis tuendæ, & decoris sui causa* Caslan. *in catal glor. mund. in præfat. column.* 3. Valer. Maxim. *lib. 2. cap. 2. l. 46. in fin. tit. 5. p.* 1. Portel. *Dub. Reg.* ibi: *Non esse damnandos regulares, de tali præcedentia litigantes cum licentia, & fundamento quia illud spectat ad honorem Religionis, & in domo Dei corgruum est, ut omnia ordinate fiant.* Menoch. *cons.* 257. Avil. *in cap. 3. pretor. verb. jurisdiccion.* Bobad. *lib. 1. cap. 3. num.* 34. Avent. *de exeq. mandat. lib. 1. cap.* 19. D. Valenz. *cons. 1. & cons. 34. & 101. & cons.* 201. Machill. *de mag. lib. 5. cap. 4. num.* 1.

(24)

*Cap. si ea destruerent quæ antecessores nostri statuerunt, non constructor, sed eversor esse, iuste comprobarer 25. q. 2.* Pet. Greg. *dict. lib. 4. cap. 10. n.* Ciriac. *controv. 201. n. 23. tom.* 2. Solorzan. *mem. de plaz. Honorar. num. 183 d. l. 49. iam citata.*

(25)

*Cap. 7. 89. dist,* Per, Greg, *de lib. 4. cap. 10. n.* 11. ibi: *Tamen qui gerit publicam dignitatem, nullo modo*

*etiam prætextu humilitatis suæ, eam immi-nui, aut cotenni, pati debet, alioquin,& officij diceretur ignarus, & injuriam ei, cujus refert potestatem inferret.* Antes es precisso defenderla D. Thom. *Opuscul.* 19. *cap.* 15. ibi: *In illis quæ ad detrimentũ cõmune pertinent etiã temporale, non est perfectionis, sed negligentiæ, vel pusilaminitatis, talia incõmoda, dũ possit resistere, substinere.* Y assi se encarga à los Obispos la defensa de las prerrogativas de la Dignidad, *cap. Episcopus* 17. *dist.* ibi: *Sive ad considendum in Consilio, sive ad subscribendum, vel in qualibet alia re, sua atendere loca decernimus, & suorum sibi prærogativam ordinum vindicare.* Ciriac.*cont.* 201.*n.*1.& 24.

(26)

Mastril. de Magist. *lib.* 5.*cap.* 4.*num.*1.ibi: *Idque absque aliquo ambitionis seu superbiæ vitio, sed observandi ordinis causa Genes. cap.*43. D.Larr. *Alleg.*51.*ex num.*1. Ciriac.*d.cont.* 201.*n.* 21. *Et qui omitit defensionem venit puniendus.* Casan. *Catal. gl.mund. p.*1.*consid.* 2. Tiraq.*de nobil.cap.*20.Decian.*cons.* 7.*n.*2 & *cons.* 71. *lib.*3. Bursad.*cons.* 343. *n.* 1.Gartian. *Cap.* 845, *num.* 2. Menoch. *cons.* 126. *num.* 1. & *cons.* 902. *num.* 1.

(27)

D.Sarr. *alleg.* 51. *num.* 5. Ex Joseph.lib.2. antiquit. cap. 4. ad fin. & ex alijs.

(28)

Bertachin. *de Episcop. lib.* 4.*p.*1.*q.*12.*n.*15. Decian. *cons.* 19. *n.*187. Cardin.Jacob. *in tractat. de Consil. lib.* 1. *art.* 1. *n.* 273. Mastril. *de lib.* 14. *num.* 16.

terminos de la elacion, (26) antes si, como queda dicho, es culpable el ceder.

Es exemplar para el orden de precedencia, el que observò Joseph en Egipto, en el combite de sus Hermanos, disponiendo los assientos, à proporcion de la mayor edad, y los demás que de la Sagrada Escritura refiere el señor D. Juan Baptista Larrea. (27)

Deviendose tambien la preferencia à la preocupacion de el tiempo, y assi fue llamado el mayor Santiago, aunque de menos edad que Santiago el menor mayor en edad; porque fue primero Discipulo de N. Señor Jesu-Christo, (28) y pueden verse los Auctores, que se citan al margen en otros similes, en que no se observò el orden devido. (29)

Es pues, arreglado à la vida politica, y concordia de la naturaleza, observar el orden de la mayoria, (30) à la similitud de la naturaleza Angelica, y de los Bienaventurados, (31) pues en estos ay variedad de grados, (32) y en aquella, diferencia de coros, (33) y sino se guardasse este orden, fuera todo confusion, (34) y se pretendiera con igualdad la precedencia, (35) inconveniente

(29)

D. Larr. *alleg.* 51. *num* 5. Y por la falta de estilo en la nominacion se indignò el Papa Adriano IV. aviendo recebido vna carta de Federico Barbarroja, que dezia Federicus Adriano, deviendo dezir Adriano Federicus. Navel. *in suis Chronic. general* 39. *sub ann.* 1155. refert Cirac. *cont.* 201. *num.* 26. ex Gracian. & alijs.

(30)

Horat. in art. poetic. ne latus à Rolandin. *in flor. ultim. vol. rubb. p.* 1. ibi: *Singula quæque locum teneat sortita decenter. Cap.* 7. 89. *dist.* ibi: *Neque enim universitas, alia poterat ratione substinere, nisi hujusmodi magnus eam differentiæ ordo servaret.* Vald. *de dign. Reg. Hisp. in præfat. num.* 12. Menoch. *cons.* 51. *num.* 3. & *cons.* 126. *num.* 1. & *cons.* 902. *num.* 1. D. Valenz. *cons.* 34. *num.* 7. & *cons.* 3. *extravag. execrabilis verb. qui mendicant de prebend.*

(31)

D. Valent. *cons.* 34. *num.* 12. & *sequentibus.*

(32)

Ciriac. *cont.* 201. *num.* 8. ex Cassan. Tiraq. & alijs D. Valent. *ubi sup. num.* 18.

(33)

Ciriac. *d. controv.* 201 *n.* 8. *d. cap.* 7. 89. *dist. cap. principium de penit dist.* 2. D. Valenz. *ubi sup.* Boer. *de auctorit. magn. Consil. num.* 36. & 37.

(34)

*D. cap.* 7. *dist.* 89. D. Valenz. *cons.* 34. *num.* 23. Boerio proxime citatus.

(35)

Contra la orden de la naturaleza en que se experimenta desigualdad. *gl. in d. extravag. execra.*

veniente que justifica, el intento de conservar cada vno, el grado en que està constituido. (36)

Y aunque està presente, lo que dixo Lactancio, y otros, y lo que recopilò el señor Valenzuela sobre el ceder, en las questiones de precedencia, (37) no obstante son licitas estas pretensiones en ambos fueros, que es la causal de la defensa, como se ha dicho, (38) sin que se juzgue ambicion el no ceder, porque es de derecho publico, (39) y no depende oy de la voluntad propria del M. R. P. Guardian. (40)

No puede ser esta defensa, ni la resolucion deste intento sin perjuicio de otro; (41) Empero con la regla de San Ambrosio en la modestia, (42) se suaviza lo que pueda ser sensible, y no se debe omitir porque vulnerada en una parte la accion, se juzga excluida en el todo. (43)

Prescindiẽdo de la dignidad, que por el puesto se halla en el M.R.P. Guardian, (44) que es vna de las causas de preferencia, (45) y suponiendo la question, en iguales quanto à la Dignidad, es de distinguir, que por dos circunstancias se regula el orden de perferirse, vna es la qualidad, y otra por el tiempo, (46) y omitiendo aquella, en el supuesto de que en los dos Prelados, concurren iguales prerrogativas, y que aunque asi no fuesse, à este proposito no conduce esta disputa.

Por la del tiempo debe preferirse el M. R. P. Guardian, pues es mas antigua su Religion; que à la mayor antiguedad, se deba la precedencia, es juridico, (47) y asi precede el mas antiguo en

*bilis*. Ex pluribus D. Valenz. *cons*. 1. *n*. 4. Gracian. *discep*. *cap*. 845. *n*. 1. *& sequent*.

(36)

*Dict*. *cap*. 7. 89, *dist*. & relati *sup*. *num*. 30. Mastril. de mag. lib. 5. c. 4. exn. 1.

(37)

D. Valenz. *cons*. 1. *ex n*. 1. *& cons*. 34. *ex n*. 1. Mastrill. de mag. lib. 5. cap. 4. ex n. 1.

Supra *num*. 23. (28)

(29)

D. Castill. *de tertijs cap*. 41. *n*. 66. Mastrill. *de magist*. *lib*. 5. *cap*. 4. *n*. 26. D. Valenz. *cons*. 201. *n*. 92. D. Thom. sup. citat.

(40)

Valenz. ubi proxime *num*. 92. & relati supra num.

(41)

Tertulian. in *Apolog*. *cap*. 13. ibi: *Prælatio unius sine cõtumelia alterius procedere nõ potest*.

(42)

*Lib*. 1. *de penit*. *cap*. 1. ibi: *Moderatio prope omnium pulcherrima est, quæ nec ipsos quidem, quos damnat, offendit*. San Juan Chrisost. *Hom*. 63. *in Genes*. ibi: *Hoc enim curat, non ut alios condemnet, sed ut pro se solo dicat*.

(43)

Ped. Math. *lib*. 1. *narrat*. 29. ibi: *Nihil hic diminui potest, quin totum amitatur*. Cassiod. var. cap. 12. *Imperium si in parvo comtemnitur, in omni violatur*.

(44)

Rodrig. *de regul*. *tom*. 1. *q*. 12. *art*. 6.

(45)

*Cap*. *fin*. 75. *dist*. *cap*. *metropolitano c*. 63. *dist*. ubi *gloss*. *cap*. *statuimus & ejus gloss*. *de maior*. *& obed*.

(46)

Ex Luc. de pena Riccio, & alijs Mastrill. *de magist*. *lib*. 5. *cap*. 4. *num*. 5. D. Valenz. *cons*. 201. *num*. 24.

(47)

*L*. 1. *cut*. *dig*. *ord*. *serv*. *l*. *unicuique lib*. 12. *de prox*. *sacror*. *scrin* ibi: *Ut nemini penitus liceat cum sit posterior tempore, locum precedentis ambire l*. 1. *C*. *de Consul*. ibi: *Consideratione tantum temporis ante ire, quis enim in uno eodemque genere dignitatis prior esse debuerat, nisi qui prior meruit dignitatem*. *l*. 1. *&* 2. *C*. *de præf*. *Prat*. ubi Lucas de Peñ. *n*. 3. *l*. 3. *C*. *de tironib*. ibi: *Tyrones in scholis sẽper posteriore loco ponãtur*. *l*. 1. *ff*. *de albs*. *tribend*. *cap*. *Episcop*. 74. *dist*. *cap*. *stauimus* 61 *dist*. *cap*. *bene quidẽ* 96. *dist*. Cassan. *Catal*. *gl*. *mund*. *p*. 4. *& p*. 11. *consid*. 17 *p*. 12 *consid*. 99. Tiraq. *de primogen*. *in præf*. *ex n*. 35. *cum seqq*. *& n*. 115. *&* 118. Fab. de An. *cons*. 42. *n*. 1. Marzar. *cons*. 26. *n*. 12. Menoch. *cons*. 51. *n*. 39. Roland. *cons*. 47. *volum*. 1. Franch. *decis*. 144. *n*. 2. Contelor. *de preced*. *n*. 2. Paris. *cons*. 12. *n*. 81 *lib*. 4. Anchan. *cons*. 27. Roman. *cons*. 438. *n*. 14. Cravel. *cons*. 489. *n*. 1. Decian. *cons*. 21. *n*. 60. *lib*. 1. Ruin. *cons*. 19. *n*. 1. Bursat. *cons*. 228. *& cons*. 343 *n*. 5 Azeved. *in l*. 77. *tit*. 5. *lib*. 2. Recop. per

en las Dignidades de Consejero, (48) Canonigo, (49) Doctor, (50) Obispo, (51) Religioso, (52) y otras, (53 dada igualdad en las demàs prerrogativas.

Conque assistiendo al M.R.P. Guardian los derechos de la Religion que le constituyò, (54) cuya graduacion representa, y en cuyos derechos esta subrogado, con todas las preheminencias que le corresponden, (55) siendo el origen de esta mas antiguo, debe preferirse.

En terminos, se dize Religion mas digna para la precedencia, la que tiene origen mas antiguo (56) y la que primero fue aprobada, (57) y es la razon, à nuestro entender porque madrugò mas, como en el simil de los Apostoles queda dicho (58) à que corresponde la precedencia, y por esta causa el mas antiguo en Senado, Colegio, ò Iglesia, usa de la Dignidad, del que lo presidìa, y se refunde en el todo el honor, y le competen las prerrogativas, y preheminencias correspondientes, (59) que lo acredita la experiencia, atendiendose siempre en la sugeta materia, el origen, de el qual se transfiere à los subcesores el de derecho de la dignidad. (60)

Es constante que la Religion de los Capuchinos tuvo principio en el año de 1525. por el P. Fray Matheo Barechio, y Fray Luis Atenalia, Religiosos de la Observancia, (61), y despues se confirmô esta reforma, en el año de

tot Fontan. *Claus.* 4. *gl.* 10 *p.* 2. *num.* 76. Tesaur. *q. Forens. l.* 1. *q.* 48. *n.* 5. D. Greg. Lop. *l.* 18. *tit.* 5. *p.* 1. D. Valēz. *cons.* 34. *n.* 34. *&* 35 *& cons. l. ex n.* 29. *cum* seqq. ubi plura cumulat D. Larr. *alleg.* 51. *n.* 4. Antun. *de donat. lib.* 3. *cap.* 42. *ex n.* 23. Tondut. *decis. Rot.* 2. *num.* 2. idem Tiraquel *de nobis cap.* 19. *num.* 1.

(48)

Hermos. *in Prolog. gl.* 2. *ex num.* 9. *p.* 5. D. Valenz. *cons.* 34. *num.* 36.

(49)

Relati proxime. Gonzal. *in res. Chancell. gl.* 5. § 9. *num.* 116.

(50)

D. Valenz. *dict. cons.* 34. *num.* 33

(51)

Contelor. *de præcedent. quæst.* 1. *n.* 43.

(52)

Felin. *in cap. cum dilecta de rescript. num.* 5. Ricc. *decis. cur. Archiep.* 131. *n.* 19. Barbos. *de potest. alleg.* 78. *n.* 32 ex plurib. D. Valenz. *cons.* 1 *num.* 42

(53)

D. Larr. *alleg.* 52 *n.* 8 Valenz. *conf.* 101. *n.* 31

(54)

D. Valenz. *cons.* 201. *n.* 83 *&* 85 Gonz. *in regul. Chancell.* infra referendus, idem Valenz. *cons.* 101 *n.* 31

(55)

D. Valenz. *cons.* 201 *num.* 75 *&* 79 Gonz. *in reg. Chanc. gl.* 51 *num.* 56 Ludovis. *decis.* 284 Menoch. *cons.* 345 *num.* 8 conducit Solorzan. *de iur. ind. tom.* 2 *lib.* 3 *cap.* 24 *n.* 69 *& lib.* 3 *cap.* 9. *num.* 24

(56)

*Gl. in cap. quorumdam de elect. in* 6 *verb. prædicatorum.* Gamm. *decis.* 1 *n.* 34 Atun. *dict. cap.* 42 *n.* 23 Felin. *in Rub. de mai. & obed. col.* 3 *n.* 6 Cassan. *Catal. gl. mund.* 4 *p. consid.* 52 *&* 53. Ricc. *dict. decis.* 131 *num.* 2 Azeu. *l.* 77 *tit.* 5 *lib.* 2 *Recop.* D. Valenz. *cons.* 1 *ex n.* 23 *usq.* 44 Rodrig. *tom.* 3 *q.* 37 Jul. Capon. *tom.* 3. *discept.* 198. *n.* 22 Caballer. *descit.* 594 Farin. *decis. Rot.* 26. *tom.* 1 *n.* 2 *p.* 2 in noviss. Barbos. *alleg.* 98 *num.* 36 Lezan. *verb. præcedentia* ¿*quo ad regulares. num.* 4

(57)

*Clemen.* 1 *de Relig. domib.* D. Valenz. *cons.* 1 *num.* 41 Ricc. *dict. decis.* 131 *num.* 18 *cap. cum ex eo de sent. excom. in* 6 Farin. in noviss *decis.* 18 *n.* 1 Barbos. *alleg.* 78 *num.* 36 *& in cap. quorumdam* de elect. in 6. n. 3 & plures relat. num. anteced. Boer. *de auctor. magn. consil. num.* 82, ubi dat rationem loquendo de ordine prædicatorum.

(58)

Novar. *decis.* 123 *num.* 6, Lezan. ubi supra *supra num.* 28.

(59)

Ex Gamm. & alijs D. Valenz. *cons.* 1 *num* 32 plures cumulat Tiraquel. *de primog. in præfat. num.* 118 *&* 119. D. Solorian. *de iur. indiar. tom.* 2. *lib.* 4 *num.* 52

de 1528. en virtud de Bula que expidiò la Santidad de Clemente VII. (62) y el año de 1626. ſe le concediò facultad, para que nombraſe Vicario General independiente, y ſolo con la circunſtancia de la confirmacion del Rmo. P. General de todo el Orden, por Bula que à eſte fin, expediò la Santidad de Paulo III. (63) y en el año de 1602. ſe ſeparò en èl todo, y ſe le concediò Bulla por el Summo Pontifice Clemente VIII. para que pudieſſe nombrar General con poteſtad independiente, y abſoluta. (64)

Y la reforma, recolleccion, y deſcalzes de el Orden de N. Sra. de la Merced, tuvo principio à ſolicitud de el P. Fray Juan Baptiſta del Santiſsimo Sacramento, de el Orden Calzado, à èl qual, y otros quatro Religioſos, concediò el Rmo. P. M. Fray Ildephonſo Monroy, General de la Orden, facultad para la reforma, que tuvo principio en la Corte, y Villa de Madrid, en la Capilla de N. Sra. de los Remedios, (65) en el año de 1603. y ſe confirmò por la Santidad de Paulo V. en el año de 1606. (66)

Y por la Santidad de Gregorio XV. en 26. de Noviembre del año de 1621. ſe le concediò Bula ſeparando eſta reforma, y dandole facultad para que pudieſſe nombrar Vicario General independiente, excepta la preheminencia de la confirmacion, en que ſe avia de ſugetar al Reverendiſsimo P. General de todo el Orden de N. Sra. de la Merced. (67)

Y para eſcuſar la dilacion de eſta circuntancia, en los caſos, en que no fueſſe tan prompta la Confirmacion, como convenia al govierno de eſta reforma, à inſtancia ſuya, la Santidad de Urbano VIII. en 5. de Noviembre, de el año de 1630. concediò Bula,

(60)
*Argum. text. in l. in ratione* § 1 & § *ſi filio ff. ad falcid. l. qui, id quod, in princ. ff. de donat. l.tuton.datus ff.de fide iuſſ.l.ſi quis* 3. § *ſi à filio familias,& ſi filius fami.ff.ad S. C.M.*Roland. *conſ.*79 *n.*10 Surd.*de alim.tit.*7.*q.*34 *n.* 4 D. Valenz. *conſ.* 19 *n.* 3 & 25 & *conſ.* 33 *n.* 117 & 118 & *conſ.* 94 *n.* 14. & 15 Burg. *de paz q.* 3. *n.* 17 Menoch. *conſ.* 124 *n.* 23 Ricc. *dict. deciſ.* 131 *n.* 5 Caſsiod. *lib.* 2. *form.* 15 & *lib.* 3 *form.* 12 ibi : *Quia laudabilis vena ſervat originem, quæ in ſe glorioſa trunſmiſsione promeruit.*

(61)
Rodrig. *de regul. tom.* 1 *q.* 1 *art.* 3

(62)
Bul. *Clement. VII. quæ incipit Religionis zelus,* Jul.Capon. *diſcept.* 198 *num.* 14

(63)
Bul. *Paul. III.quæ incipit exponi nobis* Julius Capon. *ubi ſup.*

(64)
Bul. *Clemen. VIII. quæ incipit alias felicis Recordationis.*

(65)
Barboſ. *Collect. deciſ. Apoſt:* 376

(66)
Bul. *Paul. V. quæ incipit inter omnes,*Barboſ. *ubi ſupra.*

(67)
Bul. *Greg. quæ incipit Apoſtolici muneris ſolicitudo*, Barboſ. *ubi ſup.*

 para

para que si dentro de quinze dias, de presentado el nombramiento de Vicario General, ante el Rmo. General de toda la Religion, no lo aprobasse, pudiesse confirmarlo el Nuncio de su Santidad (68) y por aora no consta Bula expedida, con facultad para que pueda esta reforma, nombrar General independente de Confirmacion.

(68) Bul. *Vrban. VIII. quæ incipit, commissi nobis,* refert Barbos. *ubi sup.*

De cuyo hecho se evidencia la antiguedad, y prerrogativa de la Religion de los Capuchinos, mucho antes confirmada, y aprobada por la Sede Apostolica, y con anterior facultad, para ereccion de Cruz propria, y con separacion total, y govierno independente, que antecediò à la Confirmacion de la descalzes Mercenaria; qualidades que le dan preheminencia, como tambien, el aversele dado nombre de Religion, en Santo Concilio de Trento, (69) que se celebrò mucho tiempo antes, de que resulta lo justificado de el preceder, por èl fundamento de la antiguidad, prerrogativa de independencia, y facultad de ereccion de Cruz propria.

(69) Sac. Concil. Trid. *Sess.* 25 *de Regul. cap.* 3.

Y si se atendiesse para la decision de este caso, al origen de vna, y otra Religion, menos pudiera dudarse; por ser constante que la Religion, de Señor San Francisco, (de quien son verdaderos Hijos los Religiosos Capuchinos) y sus primeras reglas se confirmaron, por la Santidad de Innocencion III. en el año de 1212. (70) y las segundas, se Confirmaron por la Santidad de Honorio III. cerca de el año de 1224. (71)

(70) Rodrig. *de regul. tom.* 1 *q.* 1 *art.* 3

(71) Rodrig. *ubi supra.*

Y la Religion de Señor San Pedro Nolasco fue Confirmada, por la Santidad de Clemente V. en el año de 1230, segun refiere vn Chorista del mismo Orden (72) aunque otros quisieron fuesse posterior (73) y la possession, y costumbre acredita esta mayor an-

(72) Fr. Alphonsus Rem. *in Chronic. huj. Relig. lib.* 1 *cap.* 8. *per tot.*

(73) Rodrig. *de regul. tom.* 1 *q.* 1 *art.*

antiguedad, y orden de precedencia en los concursos de Prelados, y de las comunidades, destas dos gravissimas Religiones.

Con que de qualquier forma que se considere, debe preceder el Prelado de la Religion de los Capuchinos, siendo bastante en derecho para lo referido, la anterioridad, aunque fuesse solo de un dia, de una hora, ò de un momento (74)

## PROPOSICION II.

### *Por la anterior fundacion de Convento.*

SUpuesto el hecho desta antelacion, que no se duda en aver fundado primero en esta Ciudad la Religion de los Capuchinos, y que fue posterior la entrada, y fundacion de Religion, ò el ingresso en la Ciudad, para la decision de los litigios de precedencia, entre las Religiones, (75) por qualquiera de las dos opiniones que se decida la question, tenemos el asumpto.

Y en prueba de que por la fundacion mas antigua de Convento compete la precedencia, es en terminos lo que determina la Bula de Gregorio XIII. y las auctoridades de Valenzuela, Ricio, Cabellerio, Tondutó, Rodriguez, Julio Caponio, y otros muchos (76)

Cuya resolucion se extiende à las fundaciones de Conventos, aunque sean de vna misma Religion; porque precede la mas antigua en la Ciudad (77) aunque la antelacion sea de vn dia, de vna hora, ò de vn momento, como dexamos fundado. (78)

Corroborarè con el argumento, que puede formarse, de la precedencia que deben tener los Religiosos Carmelitas descalzos, à los Re-

(74)
*Gl. verb. jam. cap. si eo tempore de elect. in 6.* ex Puteo Ricc. Menoch. & alijs Barbos. *potest. alleg.* 78. *n.* 33 *&* 34 Juli. Cap. *dict. cap.* 198 *num.* 23 *&* 34 Gonzal. *ubi sup.* § 3 *num.* 44 Hermos. *in Prolog. d. gl.* 2 *p.* 5. *num.* 19. Castill. *de tert. cap.* 41 *num.* 51 Mastrill. *d. cap.* 5 *cap.* 4 *num.* 12 Antun. *de donat. d. lib.* 3. *cap.* 42 *num.* 32 Azaved. *in d. l.* 77. *tit* 5. *lib.* 2. *Recop. num.* Lezana. *in summ. verbo præcedentia quo ad Repulares num.* 4

(75)
De qua relati à Hermos. ubi proxime, *n.* 77. *&* 78.

(76)
Bul. *Greg. XIII.* quæ incipit *exposuit* dat *Nov.* 15 de 1583 ibi: *Vt qui antiquiores in loco controversiæ :: in processionibus, tam publicis, quam privatis, præcedere debeant.* Hermos. ubi sup. *num.* 78 Ricc. *Collect. dict. decis.* 131 *n.* 19 Caballer. *d. decis.* 594. D. Valenz. *cons.* 1 *num.* 78 Manuel Rodrig. *quæst.* 37 *art.* 3. *tom.* 3 Jul. Cap. *tom.* 3 *discept.* 198 *num.* 22. Barbos. *de alleg.* 78. *n.* 32 *&* 38 Tondut. *resol. Benef. cap.* 81 *num.* 4. D. Salgad. *de Reg. p.* 2. *cap.* 9. *num* 19. *ubi num* 29. *quod non debet ad esse ad hoc possessio contraria,* Lezan. *in summ. vol.* 2. *cap.* 1. *n.* 51

(77)
Ex Gamm. Cesar Vrsil. Joann. de Mont. D. Valenz. *cons.* 1 *n.* 40 Contelor. *de præced. quæst.* 37. *art.* 4. Jul. Capon. *discep.* 198. *num.* 27.

(78)
Supra *num.* 74.

Religiosos Mercenarios, que se prueba de Bula especial que la Santidad de Clemente VIII. expidiò en quinze de Noviembre del año de 1602. y la refieren el señor Valenzuela, Barbosa, Rodriguez, Julio Caponio, ferro Manrique, en su tratado de precedencias, y otros. (79)

(79)
Bull. *Clem. VIII.* quæ incipit *Roman. Pontificem.* ex Castill. Manq. D. Valenz. *cons.* 1. *n.* 25. Barbos. *in Collect. decis.* 367 *num.* 15. *& de iur. Eclef. cap.* 43. *num.* 187 *& de protect. alleg.* 78 *n.* 37 Jul. Capon. *tom.* 3. Lezana in *summa Verbo præcedentia quoad regulares. n.* 7. *&* 8.

Y en esta Ciudad, ay convenio de alternativa en la precedencia de prelados, entre esta Comunidad, y la de los Religiosos Capuchinos, y no fuera verosimil, ni se practicarà, si pudiera competirla à qualquiera de las dos Religiones, la de los Mercenarios descalzos, teniendo los Carmelitas decision Pontificia à su favor, que les concede la precedencia, y no pudiendo controvertirla en estos por consequencia cessa la question con los Capuchinos, que se juzgan de vn mismo grado, para la antelacion, y precedencia sobre que son las Doctrinas vulgares. (*) Y en terminos de turno, ò alternativa Gonzalez.

(*)
*Cap. dilecto de offic. de legat. gl. in cap. auctoritate de concess. prehend. in 6 l. de accessionib. ff. de diver. & temporal. præscript.* Si vinco vincentem te &c. en terminos Gonzal. regl. *Chanc.* § 4. *Proem. num.* 31 *&* 32

## PROPOSICION III.

### *POR LA COSTVMBRE, Y possession pacifica de preceder.*

QVando los motivos antecedentes, no fundassen con evidencia, la justa causa de preceder el Prelado de la Religion de los Capuchinos, al de los Mercenarios Descalzos, fuera bastante para que se diesse el anterior lugar, y se conservasse en la precedencia, la costumbre observada, desde las fundaciones de vno, y otro Convento, en esta Ciudad con possession quieta, y pacifica de preceder, consentida, y no reclamada por la Religion de Mercenarios, descalzos, y sus Prelados, y siendo esta possession, y cos-

costumbre, por la que regula el derecho la precedencia, firmando los Auctores la eficazia que tiene, y que legalmente no se puede dexar, ni apartarse de ella, y de lo que siempre se ha observado que asi es comun sentir de todos, y resolucion de las Leyes, (80) y en la sugeta materia de precedencias, todos los que van citados al margen, que hablan asi mismo de las Religiones (81) no puede tener duda, que deba preceder quien la tenga en su favor.

Lo que procede tambien, aunque el derecho no asista à la costumbre observada, de asiento, Voz, y Voto, y otras qualesquiera, sino que resista; porque esto no obstante, se debe estàr à ella, como lo resuelven los auctores citados. (82)

Causa porque en virtud desta posession continuada, sin cosa en contrario, el de menor dignidad, se prefiere al que la tiene mayor por aver sido esta la costumbre, (83) y por este

(80)

*L. minime l. cum de consuetudine ff. de legib. l. 2. ff. de const. princ. l. 2 ff. de orig. jur. l. nummis ff. de leg. & fideicom. 1. l. observare 4. ff. de offi. Procons. l. de quibus ff. de legib. l. 1. §. fin. ff. de aq. pluv. arcend. l. neminem C. de suscept. præpos. & archar.* Tristot. 2 *Metha. phis*. M. Tul. Cicer. *lib. 2 tusculan.* D. Valenz. *cons.* 52 *num.* 45 Ex Gonzal. & alijs D. Solorzan. *de iur. ind. tom. 2 lib. 3 cap.* 20 *num.* 21 Cancec. *tom. 3 cap.* 10 *n.* 117 ubi quod non requiritur quod consuetudo sit adquisita in judicio contradictorio.

(81)

*Cap. Cum olim de consuetud.* & ibi Bald. *notab.* 1 ibi: *Quod consuetudo asignat locum sedendi, & standi, qui non debet inverti, & præposterari.* idem Bald. *in l. observare § antequam ff. de offic. Procons.* ibi: *Quod ratione consuetudinis adquiritur, quasi possessio locorum, & consuetudinis, & præcedentiæ, gl. verb. Ausculterur. cap. 2 de offic. Ancbid. cap. penultim. verb. elect. de offic. legat. in 6* Innoc. *ind. cap.* 1 *de offic. anchid.* Boer. *de auct. mag. consil. num.* 68. *&* 69 Tiraq. *de nobil. cap.* 20 *num.* 55 Medoch. *cons.* 51 *num.* 49 *& cons* 257 *num.* 36 ibi: *Is judicandus est major, & dignior, atque cæteris anteponendus, qui pro veteri more. & consuetudine, ita habitus est.* Gracian. *discept.* 1 *cap.* 298 *num.* 8 *& cap.* 492 *num.* 9 *& cap.* 867 *num.* 27 Seraphin. *decis.* 694 *&* 1674. D. Valenz. *Cons.* 201 *n.* 43 Contelor. *de præced. q.* 1 *num.* 6 *&* 58 Marzan. *cons.* 26 *num.* 34 Ricc. *in prax. decis.* 554. *num.* 1 *& decis.* 1446 Ex Rot. Bald. & Felin. Tondut. *res. Benef. cap.* 81 *num.* 3 ex Fabro Purpurat. Menoch. Boer. Valenz. Mascard. Vbesembeq. & ex Conc. Trident. D. Larr. *alleg.* 51 *num.* 8 *in fin. & num.* 33 34 *&* 35 *& allegat.* 52 *num.* 9 ex plurib. Barbos. *in consil. sess.* 13 *de regul.* *& de jur. Ecclesiast. cap.* 43 *num.* 177 & ex Paris. Fab. de An. Surd. Navar. Chasan. idem Barbos. *de alleg.* 78 *num.* 27 ex franq. Menoch. Petr. Bellgu. Decian. Camill. Bornel. & alijs Hermos. *in dict. Prolog. gl. 2 num.* Gamm. *decis.* 1 *num.* 49 Ciriac. *controv.* 201 *num.* 172 *& seqq. tom.* 2 Castill. *de tert. cap.* 41 *ex num.* 64 ubi plures citat Philip. Port. *cons.* 184 *num.* 84 ibi: *Prælatio ex qua si possessione judicanda est.* Baio. in Alphab. *lit. O. & lit. P. num.* 169 D. Salgad. *de Reg. p. 2 cap. 9. num* 18 Cevall. *de cog. quæst.* 124 *num.* 7. Lara. *anniverś. cap.* 24 *num.* 19 *lib.* 1 Mendo. *de iure Academ. lib.* 1. *num.* 653. Joann. Man. Novar. *in Lucern. Regul. & indecis.* 23 *per totam* Rodulphin. *de Origin. duc. y Ital. num.* 23 *&* 252 ibi: *Quod consuetudo est quæ magis frequenter tribuit titulos dignitates & præcedentias.*

(82)

Maxime Barbosa D. Castill. D. Larrea. D. Valenzuela Hermosilla Tonduto Cevall. Menoch. *cons.* 51 *num.* 51 ibi: *Quod licet de iure Archidiaconus præferatur Arcbipresbytero attamen contraria consuetudo magis atenditur ita Panormit. in cap. auditis. 3 notab. de elect. & citat alios.* Vide relat. *num.* 81 ex quibus aliqui sunt omnino videndi.

(83)

Tondut. *dict. cap.* 81 *num.* 10 Menoch. *d. cons.* 51 *num.* 51, D. Castill. *de tertijs. cap.* 41 *num.* 64. Lara dè

este fundamento, qualquiera novedad, ò alternacion de la forma antigua observada, se reprueba en el derecho, como causa de discordias, y antecedente de notables perjuycios, aun que paresca que puede ser de utilidad, (84)

Y aunque à esta costumbre, no asista el derecho, (85) debe ser manutenido, el que està en la Possesion de preceder, y para este efecto le competen los interdictos possessorios, que previenen las disposiciones juridicas, (86) y en su virtud, debe el Juez sin tela de juycio, y solo en su era de vn conocimiento breve extrajudicial, conservar al qne se halla, en la quasi possesion de la precedencia. (87)

No siendo necessario que esta possesion, sea de quarenta años, ò immemorial, que es la que el derecho juzga por la mas segura, (88) pues es bastante para obtener la manutencion, averse observado esta costumbre, por dies años (89) y lo que es mas, que se afirman para este efecto, suficientes dos actos, ò uno de possesion. (90)

Con

*capellan. lib.* 1 *cap.* 24 *num.* 25 *&* 26 Antun. *de donat. d. lib.* 3. *cap.* 42 *num.* 23 Posth. *de manut. obs.* 10 *num.* 31 D. Sagald. *de Reg. p.* 2 *cap.* 9. *num.* 19 Boer. *de auct. magn. cons. num* 70. Joan. Mar. Nav. *decis.* 143 *num.* 3 Menoch. *cons.* 257 *n.* 40

(84)

Senec. *epist.* 14 *de quatuor virtutib. cap. de contin.* ibi: *Non conturbavit sapiens publicos mores, nec populum in se vitæ novitate, convertet.* Boler. *de la raz. de Estad. cap. non faciend. novit fol* 70 Lelio Zech. *de princip. cap.* 6 *num.* 10 D. Valenz. *cons.* 70 *num.* 76 Jul. Capon. *discep.* 173. *n.* 6 *&* 7 *tom.* 3 Hermos. *in Prolog. ad l.* 2 *num.* 102 D. Chrisost. *Homil.* 7 *ad chorint. ep.* 1 Mastril *lib.* 5. *cap.* 4. *num.* 30 Bobad. *lib.* 2 *cap.* 10 *n.* 49 *& cap.* 18 *num.* 228 D. Valenz. *cons.* 184 *ex num.* 3 Seraphin. *decis.* 716 *& decis.* 964 ubi que no se ha de hazer novedad aunque repugne al derecho la costumbre Ricc. *Collect. decis.* 1069 D. Thom. 1 2 *quæst.* 97 *art.* 2. Simmach. *lib.* 10 *epist.* 54 D. August. *lib.* 28 *ad optat. de orig. anim. & lib.* 2. *de morib. Manicheor. & epist.* 118 ibi: *Ipsa mutatio consuetudinis, etiã quæ adjuvat utilitate, novitate perturbat,* Calist. Remix. *de leg. Reg.* § 11. *n.* 21.

(85)

D. Castil. *de tert. cap.* 41 *num.* 64 Tondut. *dict. cap.* 81 *num.* 10 Hermos. *in Prolog. n.* 102 *&* 104 Mastril. *d. lib.* 5. *cap.* 4 *num.* 32 Barbos. *alleg.* 77 *num* 27. Seraphin. *d. decis.* 964. Riccio. *collect.* 1069 Menoch. *cons.* 51 *num.* 51 *& cons.* 257 *num.* 39 *&* 42.

(86)

Abbas *in cap. cum olim & leg. de rest. spoliat. num* 2 *&* 5 Philip. Franc. *in cap. significante in fin. de appellat. col.* 1. ibi: *Quod pro istis honorantijs seu juribus incorporalibus, seu juribus dictionalibus datur interdictum uti possidetis, nequis turbetur in sua possessione, vel in suo Privilegio, cap. licet causam deprobat.* D. Castill. *de tert. cap.* 41 *num.* 60 ex Noguerol, Reynoso, Graciano, Larrea, Tiraquelo, Mastrillo, & alijs. Antun. *de donat. dict. cap.* 42 *num.* 19 Hermos. *in Prolog. num.* 110 cum seqq. Cevall. *de cognit. quæst.* 124 *num.* 2

(87)

D. Castill. *de tert. dict. cap.* 41 *num.* 60 *&* 64 Mastrill. *ubi supra num* 32 Gracian. *cap.* 298 *num.* 11 Garz. *de expens. cap.* 8 *num.* 51 Barbos. *alleg.* 78 *num.* 40 *cum seqq.* ex Cassan. Tiraquel. Hermosill. Avendaño. & alijs D. Valenz *cons.* 34 *num.* 27 Navar. *d. decis.* 123 *num* 5. D. Salgad. *de Reg. p.* 2 *cap.* 9. *num.* 15.

(88)

Bald. *in l. cum olim de consuetud. num.* 1 Navar. *cons.* 1. *num.* 3 *de maior. & obed.* Gracian. *cap.* 492 *num.* 9. *&* 10 Ricc. *collect.* 554 *num.* 1. Marzar. *cons.* 26 *num.* 34 Mastrill. *lib.* 5 *cap.* 4 *num.* 32 Surd. *cons.* 58 *num.* 32

(89)

D. Castill. *cap.* 41 *n.* 64 Thom. Gramm. *decis.* 64 *n.* 34 Ricc. *resol.* 555 *n.* 1 Marz. & Mastril. ubi sup. Barbos. *alleg.* 78 *n.* 27 Juan. Maz. Novar. *decis.* 123 *n.* 4 *& n.* 5 que no es necessaria costumbre de derecho, y que basta de hecho.

(90)

Ex Graciano, Cabedo, Noguerol, Postio, Bursat. Bartol. & Pereira. Antun. *de donat. cap.* 42

Conque hallandose el Prelado de los Capuchinos, con la asistencia de derecho, por todos los motivos de origen de Religion, institucion, aprobacion, fundacion de Convento, separacion absoluta, costumbre, y possession antiquada, avista, ciencia, y consentimiento, del Prelado de Mercenarios descalzos, sin que desde su ingresso en esta Ciudad, se aya hecho contradiccion, reclamacion, ni oposicion alguna, con justissimo fundamento defiende su causa, pues por todos medios le compete la precidencia. Siendo vno de los mas eficazes la costumbre, pues si ella es bastante à constituir, que el de menor dignignidad preceda al mayor aquien por derecho compete, con mas fuerte razon, hara firme que el Prelado de los Capuchinos deba preceder, por estar el derecho en su favor. (91)

Y no aviendose derogado, las preheminencias grados, y prerrogativas de preceder, por el Santo Concilio de Trento, antes si reservandose especialmente, como se declara por vna sesion, que està al fin del Concilio, con el motivo de que ninguno de los que en el asistieron, quedasse perjudicado en sus derechos (92)

Ni aviendose tampoco alterado el orden, que las Religiones antes tenian radicado, segun la observancia, y costumbre antigua, por la Bula, que expediò la Santidad de Gregorio XIII. que refiere Barbosa, en su tratado de la potestad del Obispo, pues antes dexa en su fuerza, y vigor, las causas, y motivos juntos, que à las Religiones competian, para el diferente orden que se observaba en las Procesiones, y en las asistencias à los Concilios Generales, y en otros actos publicos, y privados, en conformidad de la cos-

tum-

*num.* 20 D. Castill. *dict. cap.* 41. *num.* 61 Hermos. *in Prolog. num.* 116. & 117. D. Salgad. *de Reg. p.* 2. *cap.* 9. *num.* 20 Mastril. *d. cap.* 4 *num* 35 Lara. de *anniv. lib.* 1 *cap.* 24 *num.* 26 Tondut. *resol. Benef. cap.* 173 *num.* 7.

(91)

Menoch. *cons.* 51 *num.* 51 ibi: *Est ergo ibi in specie decisio quæ à fortiori probat nam si ob consuetudinem præpositus præfertur Archidiacono, qui de iure præposito præfertur :: quanto fortius hic debet valere consuetudo quod Archidiaconus qui tot eminet dignitatibus præferatur Vicario.* Boer. *de auctor. mag. cons. n.* 70.

(92)

*Concil. Trident. sess.* 25 ibi: *Declarat Sancta Sinodus ex loco asignato Oratoribus tam Ecclesiasticis, quam secularibus in se dendo, incedendo, aut quibuscumque alijs actibus, nullum cuiquam eorum factum fuisse præjudicium, &c.*

tumbre, que en ellos ſe huvieſſe guardado, y ſegun las razones que fundaſſen eſta diverſidad, determinando ſolo la razon de preceder en las Proceſsiones generales, en los caſos en que no conſtaſſe de poſſeſsion, y coſtumbre contraria; (93.) reſulta conſiguiente, que aunque al M. R. P. Guardian, no le aſiſtieſſen tantos fundamentos juridicos para preceder, en fuerza de la poſſeſſion, y coſtumbre, en que eſta deverà conſervarſe, y manutenerſe, ſin que aya razon para innovar eſte orden.

## PARTE SEGUNDA.

## *SOBRE EL INFERIOR lugar en las Proceſsiones generales*

Dificil parece à la primera viſta, fundar eſte medio, por la contrapoſicion que en la exterioridad reſulta, y ſe juzgarà la dificultad mayor, por averſe fundado à nueſtro entender, con tantos motivos, la razon de precedencia; Empero atendidos los fundamentos juridicos ſe reſuelve con facilidad la duda, probando que no ſe forma bien el argumento, ni ſe infiere la conſequencia de un caſo, à otro diverſo, (94) aviendo diſparidad, y militando en vno, y otro diverſa razon, (95) que en las dos funciones juſtifica el derecho à la manutencion, en el orden que actualmente ſe obſerva.

No à ſido ſin propoſito, la ponderacion dilatada de las juſtas cauſas que aſiſten à la Religion de los Capuchinos, y ſu Prelado, para que ſe les confieſſe devida, y juridica la precedencia; pues eſtas miſmas manifieſtan

la

(93)
Bul. *Greg. XIII.* quæ incipit, *Expoſuit dat Rom.* 15. Jul. *ann.* 1583. ibi: *Qui in quaſi poſſeſsione præcedentiæ, aut juris præcedendi ſunt, ii :: in proceſsionibus, tam publicis, quam privatis, præcedere debeant. Quando vero non probetur, aut non conſtet de quaſi poſſeſsione præcedentiæ, hujuſmodi inter fratres quidem mendicantes ii qui antiquiores in loco controverſiæ :: in proceſsionibus, tam publicis, quam privatis, præcedere debeant; & poſtea ille ordo qui prius Monaſterium, ſeu domum, in loco habuerit, præcedat. Præterea quia inter prædictos ordines, plerumque alia in proceſsionibus, & alia in Concilijs Generalibus, & alijs actibus publicis, ſive privatis ratio circa modum præcedendi ſervatur, nolumus per præſentes prærogativas dictorum ordinum, quo ad prætedentias hujuſmodi, quæ propijs ordinibus, præterquam in prbceſsionibus prædictis debetur aut fratribus Capuccinis numcupatis, quin in proceſsionibus publicis, ſub conventualium Sancti Franciſci, aut minorum de obſervantia, fratrum nuncupatorum, Cruce, ut ſolent incedere poſſunt aliquod perjudicium generari.* Barboſ. *alleg.* 78. y el eſtar, ò no recebida eſta Bula no conduce, pues en vno, y otro caſo tenemos el intento.

(94)
*L. Papinianus exulis ff. de mino. l. naturaliter § nihil commune ff. ad q. poſſ. l. quintus* 29 *ff. de aur. & arg. leg.* Cicer. in topic. *in argum. adiffer. gl. verb. erigatur Clem.* 1. *de elect.* ubi DD.

(95)
*L. fin. ff. de calumn. l. inter ſtipulantem § ſacram ff. de V. O.* Rolad. *conſ.* 25. *num* 32. *vol.* 4.

la desigualdad, y la constituyen, por lo antiguo, mas digna, corroborandolo la prerrogativa de independiencia.

Con que al primer passo se reconoce debil el argumento, porque la diferencia de qualidad en las personas, excluye la instancia, y no es buena ilacion, el que tiene mayor dignidad debe preceder: luego el que la tiene menor, debe preceder; ni por el contrario, pues no ay consequencia, entre diversas personas, aunque aya identidad de razon. (96)

Y ajustandonos mas al hecho: arguie infiriendo mal, el que dize, el de mayor dignidad precede en un caso: luego à de preceder en todos. Porque de partcular, à universal no vale la consequencia, ni puede ser legitima, dezir, el de menos dignidad precede en un caso al de mayor dignidad. luego debe precederse en otro distinto. Ni por el contrario, en esta forma, el de mayor dignidad, se pospone al de menor, en un caso lueguo en todos, ò en otro distinto, se à de posponer. Pues no ay consequencia legitima, en diversidad de casos. (97)

Ni puede averla, donde milita diversa razon (98) como al prensente, pues el motivo de preceder el Prelado de los Capuchinos, es porque le compete por derecho à su Religion, y lo ha concervado asi en concurso de Prelados, sin que aya possesion contraria; y el motivo de asistir su Comunitraria; y el motivo de asistir su Comunidad en inferior lugar, en las Procesiones, es en fuerza de la possesion, y costumbre adquirida, y desta diferencia de causas, resulta derecho distinto, à que corresponde diversa disposicion juridica, (99) y es legal que no pueda traerse à consequencia, lo especial de un caso para otros diferentes.

(96)
Ex Butr. Bald. Recio. & Surd. D. Valen, *cons.* 38 *num.* 17 D. Salg. *de Reg. p.* 2. *cap.* 7 *num.* 79

(97)
*D. l. Papinianus exuli. l. illam C. de collat. l. si maritus C. de donat. ind. vir, & vxor* Burg. de Paz. *cons.* 8. *n.* 1. Gracian. *cap.* 524 *num.* 58 *&* 516 *num.* 6. D. Salgad. *ubi sup.*

(98)
*D. l. fin. ff. de colum.* Joan. Cephat. *cons.* 3. *num.* 83.

(99)
*D. l. inter stipulantem § sacram. ff. de V. O.* Rolad. *ubi sup. num.* 32

(100)
*L. quæ propter ff. de reg. iur. l. quod vero contra ff. de legib.* Bartol. *in l.* 4 *§ si is qui ff. de fideicom. libert.*

Y assi aunque arguìa diziendo: el demàs privilegiada dignidad, ò el mas antiguo precede en los actos particulares: Luego debe preceder en las Procesiones publicas, no haze fuerza, assi porque el argumento del hecho al derecho, no es valido, como porque la precedencia se funda en el derecho que se ponderò en la primera parte, y la posposicion en la costumbre, que son causas diversas.

Y aunque puede replicarse que el Prelado, y su Religion, no pueden juzgarse por diversos derechos, (101) se satisfaze, conque esta regla no procede, quando ay distintos motivos, ò respectos. (102) Y no dudandose esta diferencia; en vno, y otro caso, y à vno, y otro lugar se aplica bien la decision justificada, de distinto orden, y observancia mas precissa, à vista de la disparidad de prerrogativas.

No solo con argumentos, y proposiciones generales, aunque juridicas, se resuelve este punto, si tambien, con lo que se dize en terminos de precedencias, Felix Contelorio, (103) dize, no se arguye bien à la precedencia en vn acto de la precedencia en otro distinto; lo mismo afirma Mastrillo, Menochio, el Señor Ualenzuela, y otros, ponen diferentes exemplares. (104)

Siendo la razon porque la costumbre adquirida, no es extensiva de vn caso à otro, (105) y solo tiene fuerza en el caso à que se limitò, (106) y assi no vale bien, la costumbre induce facultad para la enagenacion de los bienes feudales. Luego el posseedor puede gravarlos. (107) Y otros similes por ser caso diferente, aunque concedido lo que es mas parece podia comprehenderse lo que es menos (108)

Y en nuestros terminos, es muy especial

(101)
*L. eum qui ædes ff. de Vsucap.* & alia jura vulgaria.

(102)
*L. miles § pro parte ff. de leg.* 2 Menoch. *cons.* 902 *num.* 71 *&* *cons.* 52 *num* 99.

(103)
Contelor. *de præced. quæst.* 1. *num.* 63

(104)
Mastrill. *de magist. lib.* 5 *cap.* 4 *num.* 36 ubi ex alijs probat D. Valenz. *cons.* 101 *ex num.* 100 Menoch. *cons.* 51 *n.* 56 Seraphin. *decis.* 1216 Navar. *cons.* 638 *num.* 10.

(105)
Ciriac. *cont.* 23 *num.* 22 ubi quod consuetudo debet probari in especie & ut stricta non extéditur, nec valet argumentum de maiori ad minus D. Valenz. *cons.* 33. *num* 230 *&* 288 *&* 271 *&* *cons.* 166 *num.* 83 *&* 84 idem Cirac. *cont.* 251 *num.* 47 Surd. *decis.* 87 *num.* 12 *&* *decis.* 131 *num.* 9 *&* 10 Felin. *in cap. auditis de rescript.* in terminis præcedentiæ Franchis *decis.* 253. *num.* 10 Riminald. *cons.* 313 *num.* 54

(106)
Relati supra maximè Ciriac. el D. Valenz. vbi quod debet probari cum omnibus circunstantijs illius casus, ut admittatur, idem Valenz. *cons.* 34 *num.* 163.

(107)
Ciriac. *d. controver.* 23 *num.* 22.

(108)
*L. fin. C. qui ætat. & ibi gloss. cap. cum in cunctis de elect. l.* 3. *C. de condit. in deb.* Everand. *in loco à maior. num.* 1

cial lo que refiere Baldo, que en la Toſcana, preceden los Religioſos de Señor San Franciſco, à los Religioſos de Señor Santo Domingo, en las Proceſsiones, en fuerza del derecho adquirido, por la eficazia de la coſtumbre, ſon dignas de nota ſus palabras, (109) en cuya razon lo funda por ſer notorio, que es la precedencia devida à la Religion de Santo Domingo, aſsi por la Confirmacion mas antigua (110) como por averlo declarado aſsi los Summos Pontifices. (111)

Como pues podra inferirſe de la precedencia en eſte caſo, que en todos los demàs debe preceder la Religion de Sr. San Franciſco, y con menos razon, en diſtintas Ciudades, ò Lugares.

Y en el miſmo exemplar, ſi pretendieſſe conſervarſe en eſte inferior lugar, la Religion de Sr. Santo Domingo, en fuerza de la coſtumbre que le adquiriò derecho firme, conque fundamento ſe le opondria la Religion de Sr San Franciſco, y ſi fueſſe con el de la antiguedad, ſu efecto en el mayor rigor conſtituyera facultatiba la precedencia, à la Religion de Señor Santo Domingo, para vſar de vno de los dos derechos, mas no le preciſſarà à renunciar el que adquiriò de inferior lugar, porque la coſtumbre (ſi en eſte quiſieſſe conſervarſe) pues ella baſta à hazer juridica eſta accion. (112)

Conque del miſmo modo, infiriendo al propoſito, aunque por derecho correſponda la precedencia à la Religion de los Capuchinos, en todos actos, no pudiendo negarſe, que tiene derecho adquirido al inferior lugar, en las Proceſsiones, en fuerza de la coſtumbre; lo mas que podia conſiderar, la Religion Mercenaria Deſcalza, quando propone ceder en ellas la precedencia, es que ſerà facultativo

(109) Bald. *in l. obſervare § antequam. ff. de offic. proconſ.* ibi: *Quod ratione conſuetudinis adquiritur quaſi poſſeſsio locorum, & praecedentiæ, & quod in Tucia in proceſsionibus, Minores vadunt ante Prædicatores, quia ita eſt conſuetum. Vadat ergo primus, qui primus ire conſueverat.*

(110) De qua Rod. *tom.* 1. *q.* 1. *num.* Fer. Manriq. citat. Salg. de *Rep. p.* 2. *cap.* 9 *num.* 33 D. Valenz. *conſ.* 1. *num.* 43.

(111) Bul. *Pii V.* quæ incipit *Divina diſponente clementia. de ann.* 1568 *& conſtit.* 13 *Clem.* 8 refert. Barboſ. *de poteſt. alleg.* 78. *num.* 37

(112) Fundatū *ſupra num.* 80 aunque ſea de hecho, y adquirida ſin contienda de juizio, ut eſt probatum ex Cancerio, & Menoch.

tivo à la Religion de los Capuchinos, admitirla, porque no ay resistencia legal; empero no podrà precissarle, ni fundar que està obligada forzosamente, à preceder siempre, y mucho menos à posponerse en todos los actos, à vista de constarle los derechos de Religion, y costumbre, diversissimos en el todo: que le han adquirido fundamento legal, para el orden que en vno, y otro acto observa, y no pudiendo fundar esta precission, (113) los actos facultativos, no se ponen en controversia, ni pueden obligar (*)

Fundase mas distiguiendo quando se compite la precedencia entre iguales, ò quando es entre mayor, y menor, y por aquel està la costumbre, y entre los mismos, quando el menor tiene la possession de preceder. (114)

En el primer caso, se difiere la decission à la costumbre, y ella es la que constituye regla firme para la precedencia, assi lo prueba Miguel Ferro, Manrique, en su tratado desta materia. (115)

En el segundo, funda el mismo, (116) que asisten al màs digno, los dos derechos de prerrogativa, y de costumbre, y dize, que por vna, y otra, debe preceder.

El tercer caso es de la dificultad, quando al menos antiguo, ò de menor dignidad, favoreze la costumbre de preceder, en el qual afirma, que si por tiempo de quarenta años, estuvo en quieta, y pacifica possession, y adquiriò la costumbre de preceder, con todas las solemnidades de derecho, deberà continuar en la misma forma, y no siendo este el modo, no se dirà costumbre la de preceder el menor, al mayor, sino corruptela: lo mismo resuelven otros auctores. (117)

Aora pues, si el de menor dignidad, vsa del derecho de preceder; que le adquiriò la cos-tumbre

(113) Afferenti incumbit onus probandi alias succumbet. Menoch *cons.* 52 *num.*77.

(*) *Cap. cum venissent. de iust. arg. text. in l.* 1. § *proinde. ff. de var. & ord. crim.*

(114) Mich. Ferr. Manriq. *de preced. q.* 18. *num.* 1.

(115) Idem Auctor *ubi sup.* Marescot. *lib.* 1. *var. resol. cap.* 11.

(116) Idem Auctor *ubi supra.* D. Valenz. *cons.* 34 *num.* 207 Novar. *decis.* 123. *num. fin.* ibi: *Tanto fortius si cum priore institutione ocurrat etiam consuetudo præcedendi.*

(117) Idem Auctor *ubi sup.* Sarm. *lib.* 7. *select. cap.* 17 Ricc. *in prax. decis.* 578 & 579 ibi: *Quod consuetudo contra ius, & rationem in materia præcedentiarum pro corruptela haberi debet.* D. Valenz. *cons.* 34 *num.* 136. Felin. *in Rub. de major. & obed.*

tumbre, y en èl pretende mantenerse, y à este fin le favorecen las leyes, aunque el derecho le resista por el titulo de la dignidad, ò por Religion mas moderna: como se le podrà turbar en esta quasi possession, si en èl no es voluntario el ceder: Luego por el contrario (118) si el de mayor dignidad à quien favorecen las leyes para la precedencia, adquiriò por la costumbre en el mismo modo, derecho al inferior lugar, como se le podrà inquietar, si quiere mantenerlo, si en el no es voluntario ceder el sitio, y haze mas fuerza el argumento, (119) porque al primero resiste el derecho la precedencia, y necessita la possession por tiempo bastante, y al segundo no le prohiben las leyes que la retenga en vnos actos, y en otros la ceda: Luego es juridico el mantenerse en los sitios que asiste la Religion de Capuchinos, y su Prelado, y por consiguiente no se infiere, que se le pueda obligar à la precedencia en todos los actos, ò à tener en ellos mismos el inferior lugar.

Y si se replicasse, que se le puede precissar, porque debe preceder, segun derecho, no sufragarà al menos antiguo, la possession de precedencia, adquirida perfectamente; porque como es disposicion juridica, que le corresponde el inferior lugar, le fuera inutil la possession; es assi que no se le puede precissar à posponerse, porque la adquiriò por tiempo legitimo, y en èl serà voluntario ceder la precedencia, aunque el derecho por lo menos antiguo le resista: Luego aunque deba preceder siempre el mas antiguo, si tiene adquirida possession de inferior lugar, no se le puede precissar à que la ceda, y mucho menos, porque le asiste el derecho à la precedencia, que es de mayor perjuyzio, sin que de cederla pueda fundarse agravio.

(118) Argumentum à contrario sensu pro lege habetur, & in iure validissimum est Gamm. *decis.* 16 *num.* 4. Valasc. *de pant. cap.* 16 *num.* 26 Antun. *de donat. lib.* 3 *cap.* 30 *num.* 39 *l.* 1. *§ hujus rei ff. de offic. ejus cui mand. est jurisd. cap. cum apostolica n fin. de his quæ fiunt a prælat. &c.*

(119) Porque es à fortiori ratione *Auth. multo magis de Sacros. Eccles. l. fin. C. de inst. & subst.*

 Por

Por cuyos motivos, no ſe diſcurre en eſta queſtion, el intento de la Religion Mercenaria Deſcalza; porque ſi lo es la precedencia, en todos los actos, (cuya indagacion no me incumbe) arguyendolo del preceder en las proceſsiones, deberà dexar la pretencion, y no inſiſtir, como ſabia, en vn concepto de que le diſſuaden la razon, y las Leyes, (120) arreglandoſe à la obſervancia de ſus Prelados anteceſſores, (121) teniendo preſente la gravedad de intentar lugar que no le correſponde, ni por derecho, ni por coſtumbre, para no incurrir en la elacion impropria, y agena de las Religiones, en cuya materia de màs de otras Doctrinas, (122) es eſpecialiſsima la del Cardenal Belarmino, que decide lo que debe obſervarſe. (123)

Y ſi por el contrario el intento, como aſsi lo juzgo, es el inferior lugar en las Proceſſiones, del miſmo modo que en los demàs actos, debe repararſe, que aſsi como fue eficàz la coſtumbre, para adquirir el derecho de precedencia, à la Religion Mercenaria, de que ſon conſequencia en el caſo, que ſe le pretendieſſe controvertir, los interdictos poſſeſſorios, para la manutencion; aſsi tambien, fuè igualmente eficàz la coſtumbre, para adquirir à la Religion de los Capuchinos, el derecho de aſiſtir en ellas, en inferior lugar, y por el le competen para mantenerſe los interdictos poſſeſſorios (124) por ſer vna miſma la eſpecie, y en vn miſmo caſo, con identidad de razon. (125)

Sin que eſte hecho pueda perjudicarle para la

(120)

Senec. relatur à Canon Herm. *tom.* 1 *Aphorim.* ibi: *Non eſſe levitatem à cognito errore diſcedere, nec ſe mutare ſapiente, ſed aptare, dum ut portum veritatis, in quem tendit alſequi poſsit, neglecto proprio, ſanius concilium amplectitur.*

(121)

*L. minime C. de Relig. & ſumptibus fun. l. more 8 ff. de adquir. hered. l. non omnium 20 ff. de pen.* Menoch. *conſ.* 82 *num.* 2. S. Auguſt. *Epiſt.* 118 *ad januarium* Korchier. *theſaur. polit. p.* 1 *lib. cap.* 5 *verſ. nec mente,* ibi: *Maiorum enim inſtuta tueri ſacris ceremonijs que retinendi ſapientis eſt.* Boer. Menoch. *conſ.* 51 *num.* 51 ibi: *Vbi ſcribit de Abbate, qui locum illum debet tenere quem ex more, & conſuetudine ſui anceceſſores tenuerunt quam quam de iure communi alter eminentior locus illi forte debeatur.*

(122)

Nicolaus Mamenan. ibi:

*Semper chriſticolis turpe eſt contendere honoris.*
*Cauſa præfracte, per ripide que nimis.*
*Hoc docet, & verum eſt, ſua nos per dogmata Chriſtus.*
*Vtque humiles, mites, ſemper ubique ſimus.*

Matth. *c.* 20. Plutar h. *in libell. de cōviv.* 7 *ſapient.* ibi: *Non enim curandum, & quo loco, aut poſt quos collocemur, ſed ut quibus ad ſidemus, cum ijs bene nobis conveniat. Cap. ſicut excellentiam* 23 *q.* 4 Lactanc. Firm. *lib.* 5 *divin. inſt. cap.* 16 ibi: *Et præferunt ſe homines, & de dignitate contendunt quo nihil tedius, nihil arrogantius, & nihil à ſapientis ratione, remotius eſt, rebus enim cæleſtibus contraria ſunt iſta univerſalia terrena* D. Greg. Anaſt. *lib.* 6 *Epiſt.* 29 D. Valenz. *conſ.* 34 *num.* 4. *&* 5 *&* 209 *& conſ.* 101 *ex num.* 77 plura tradit Boeſius *de auctor. magn. conſil. n.* 40.

(123)

Bellarmin. *de Gemit. Columb. lib.* 3. *cap.* 6 ibi: *Vel de præcedentia cum alijs regularibus, vel inter ſe litigant, reformandi ſunt, atque ad veram formam humilitatis Chriſti, redigendi, qui nunquam legitur, cum ullo homine de præcedentia contendiſſe, & cum orta eſtet contentio, inter Diſcipulos, quis eorum videretur eſſe maior. Dominus dixit, qui major eſt inter vos, fiat ſicut minor, & qui præceſſor eſt, ſicut miniſtrator, & inquiunt, non contendimus pro honore noſtro, ſed pro honore noſtræ Religionis, quæ ut eſt antiquior tempore, ſic d bet eſſe prior loco: ergo ſi ita eſt debebit eſſe Religioſus humiles, & Religio ſuperba aprobo quidem ut is ad quem pertinet, aſignare loca Religioſis, attribuat antiquioribus loca digniora, ſed cōtentiones Religioſorū, pro hujuſmodi aprobare nō poſſum.*

la precedencia, en los demàs actos; pues no constituye regla firme para todos, lo que se adquiriò por la costumbre, que es limitada al caso de que se trata, y hà de verificarse la misma especie, con todas sus circunstancias, y no recibe extension, ni es adaptable à caso diferente (126)

Ademàs, que siendo, como es devida la precedencia, por derecho à la Religion de los Capuchinos, en todos los actos publicos, y particulares, le fuè facultativo retener su derecho, en vnos, y cederlo en otros; causa porque puede conservar la precedencia, en concurso de Prelados, y el inferior lugar en las Procesiones, y en lo primero, no hizo agravio, como es juridico, (127) y en lo segundo, no tenia prohibicion legal, para ceder el derecho proprio, (128) hecho voluntario, y como tal, no extensivo à otros distintos casos. (129)

En cuyo tiempo, la Religion Mercenaria no se opuso, ni reclamò, ni pretendiò el inferior lugar, y al que calla, y tolera, no se le haze injuria, (130) ni pudiera fundarla de que se le cedia el mejor lugar en aquel acto, y pues de su taciturnidad prolongada, resultò hallarse en possession pacifica de sitio inferior en las Procesiones, la Religion de los Capuchinos, y se le adquiriò derecho firme, imputesse la Religion Mercenaria su omission, por la qual se perjudicò en el derecho, que aora pretende. (131)

Aora pues, si la costumbre de preceder, no adquirida con solemnidad, y por tiempo legitimo, en el que tiene esta posession, quando por derecho no le corresponde, se llama corruptela, (132) que nombre se le podrà dar, à la pretension, si se intenta de preceder en todos los actos, no favoreciendo el derecho, ni la

(124)
Fundatum est *supra num.* 86.

(125)
*L. illud. ff. ad l. Aquil. l. his solis C. de revoc. donat.* Roland. *cons.* 14. *num.* 31 *volum.* 3. Solorz. *de iur. ind. lib.* 2. *cap.* 21. *num.* 10 D. Valenz. *cons.* 127. *num.* 40.

(126)
Probatum est *sup. ex num.* 102.

(127)
*L. proculus. ff de damn. in select. l. damnum l. nullus videtur ff de res. iur. l. continet* 3. *§* 1 *ff de eo quod met. caus. l. injuriarum §* 1 *ff de injur.*

(128)
*Gl. fin. in cap. cum venissent.* 25 *de testib. cap. ad Apostolicam de regul. l. si in conscribendo C. de pact.* vbi quod quilibet potest renuntiare iure pro se introducto.

(129)
D. Valenz. *cons.* 69. *num.* 210 *& cons.* 83. *num.* 142 Gul. *pp.* 3. *q.* 67. *num.* 16.

(130)
*L.* 1. *§ usque ad eo ff de iniur. C. nemo. ff de reg. iur.*

(131)
Ciriac. *cont.* 214. *num.* 18. *cum seqq.*

(132)
Fundatum est supra num. 117. *quibus adde cap. fin. de consuetudin.* ubi Barbos. *n.* 11. D. Valenz. *cons.* 166. *num.* 67.

la coſtumbre, ò poſeſsion de vn acto, y que fuerza puede hazer èl argumento de precedencia en Proceſsiones, por coſtumbre, al caſo de concurrencia de Prelados, y otros, en què ni el derecho, ni la coſtumbre aſiſte. (*)

(*)
Maſtrill. *lib. 5. cap. 4 num.* 36 ibi: *Hæc tamen conſuetudo ſi contra ius commune diſponat, non poſſet extendi de perſona ad perſonã, nec de caſu ad caſum.*

Y ſino ſe intẽta preceder en todas, de que ſe forma el agravio, por averſe cedido en las Proceſsiones la precedencia, pues ſi el fin es manifeſtar la humildad, ſuperabundan à la Religion Mercenaria, muchos actos quela acreditan, y la competencia, aunque es glorioſa ſobre la humildad; no es para queſtionarla, ni ponerla en litigio, y no es poco glorioſo rendirſe à la eleccion del màs antiguo, (133) con mayor razon, ſino ay juſta cauſa para ceder.

(133)
*Gl. verbo humilitatis Clemen.* 1. *de Relig. domib.* plura comulat D. Valenz. *conſ.* 101. *num.* 75. Y le es forzoſo en fuerza de la coſtumbre, pruebalo en un ſimil Menoch. *dict. conſ.* 51. *num.* 51 ibi: *Vbi ſcribit de Abbato qui locum illum debet tenere, quem ex more, & conſuetudine ſui anteceſſores tenuerunt, quamquam de jure communi alter eminentior locus illi forte debeatur* Menoch. etiam *conſ.* 257 *num.* 37 & 38.

El competirſe el inferior lugar en las Proceſsiones, no es nuevo, pues en concurſo con la Religion de la Compañia de Jesus, en la funcion de las Exequias, que ſe hizieron en la Ciudad de Salamanca, à la Mageſtad de la Señora Reyna Doña Margarita, la controvirtiò la Religion de los Capuchinos, quando otros contendian la precedencia, y obtuvo eſta el inferior lugar, ventilando los motivos para pretenderlo, (134) que es caſo ſemejante al de las Proceſsiones Generales, en que no ſe ofreciera la queſtion, por eſtar relevada de aſiſtirlas, la Religion de la Compañia. (135)

(134)
D. Salgad. *de Reg. protect. p.* 2. *cap.* 9 *num.* 42. ibi: *Inter Capuccinos & Jeſuitas:: Magna lis orta fuit qui in ſimiori & humiliori loco magis digni ſunt quem utraque Religio appetebat unamquamque pro ſuæ intentionis fundamento humilitatis majores rationes in medium proferentem, inter quos Capuccinorum vicit intentio.*

(135)
Ex Bul. *Greg.* XIII. quæ incipit, *quæcum. dat Iul.* 16. *ann.* 1576 refert Barboſ. *de poteſt. alleg.* 78. *num.* 23.

De que reſulta, que el inferior lugar en las Proceſsiones, no lo puede pretender la Re-Religion Mercenaria, porque lo repugna la Poſeſsion contraria, ni la precedencia en Prelados, porque lo repugna el derecho, y la coſtumbre, y fuera alterar el orden obſervado, apetecer la precedencia en per juycio de tercero. (136)

(136)
D. Ambroſ. *lip.* 3. *de offic. cap.*4. ibi: *Naturam violat, qui alteri nocet, & alteri nocere, & alienum retinere, vel appetere.*

Ni de vno à otro caſo puede arguirſe, porque los efectos de la coſtumbre, ſon tacitos, y como tales, no ſon extenſivos en manera alguna,

alguna; ni comprehenden mas caſo, que en aquel que ſe obſervaron. (137)

Y en prueba de que, quando ay diverſa razon para preceder en vnos actos, y poſponerſe en otros, como lo es en la ſugeta materia la aſiſtencia de derecho, y coſtumbre de preceder en concurſo de Prelado, y la poſſeſſion immemorial de inferior lugar en Proceſſiones; es juſtificado en todos eſte orden. Son exemplares, que el Vicario debe preceder à los Canonigos, en las coſas de juriſdicion, y otros, y como Canonigo en el Cabildo, à de ſentarſe en ſu lugar, y en las Proceſsiones del miſmo modo, à de ir concedida la precedencia à los Canonigos mas antiguos, por ſer diverſa la razon en vno, y otro caſo. Lo miſmo ſucede, en el Obiſpo Colegial, que en los actos de Colegio, cede la precidencia à los masantiguos, aunque en otros actos les preceda, porque ſe atiende à la razon de la precedencia, y no à la dignidad, (138) y lo miſmo ſe practica en los aſientos de la Sacra Rota, y en los Cardenales, y Senadores ſeculares, y Sacerdotes, ſin atenderſe la dignidad del Sacerdocio para la precedencia, que ſedà al mas antiguo, como lo refieren Valenzuela, y otros. (139) conque no puede ſer digno de nota, que la Religion de los Capuchinos en fuerza de los diverſos motivos legales que le aſiſten, preceda en unos actos, y ſe poſponga en otros totalmente diſtintos.

Aſsi ſe decidiò en caſo ſemejante por la Santidad de Pio IV. por breve que expidiò en 18 de Enero del año de 1564 en pleyto ſobre el derecho de preceder en las Proceſsiones, (140) litigado entre los Abades Prelados, y Canonigos Regulares de Señor San Aguſtin de la Congregacion de San Juan de Letran, y los Abades, Prelados, y Monges de

(137) D. Valenz. *conſ.* 79. *ex num.* 53.

(138) Fundatum eſt ſupra *num.*quibus add.Cancer. *tom.* 3. *p.* 16. *num.* 117.

(139) D. Valen.*conſ.*101 *ex num.* 91 ubi ex Maſtrillo Contelorio & alijs pluribus probat, *& num.* 103. ibi: *Quod ubi agitur de Collegiali præcedentia, Dignitas non Collegialis, quamtumvis magna, non attenditur.* Y no es incompatible que por coſtumbre el de menos dignidad preceda al mayor Gonzal. in reſ.*Chancell. gl.* 51. *num.* 56.

(140) Ibi: *Vnde nos illorum relatione intellecta, eaque per nos diligenter examinata, quoniam eam, in omnibus ſuis partibus, veritati, & juri conſonam comperimus, per noſtram diffinitivam ſententiam pronunciavimus, ſententiavimus, de-*

*crevimus, & declaravimus, Abbates, Prælatos, & Canonicos Regulares, Congregationis Lataranensis :: In propessionibus :: Abbates, Prelatos, & Monachos Ordinis Sancti Benedicti, Congregationis Casinensis, prædictos præcedere debuisse, & debere, ac eosdem Abbatem, Prælatos, & Canonicos Regulares, dictamque earum Congregationem, ut præfertur incedentes, dictis Abbatibus, Prælatis, & Monachis Sancti Benedicti, & eorum Congregationi, in omnibus, & singulis præmissis præferendos, anteponendos, & indigniori loco collocandos fore, & esse Abbates verò dictarum Congregationem singulariter, & de per se absque eorum Conventibus in Concilijs Generalibus, Provincialibus, & Sinodalibus, ac alijs actibus publicis, vel privatis in quibus, Abbates de jure, vel consuetudine, locum, & votum habent, vel pro tempore habebunt, inter se se, juxta singulorum ipsorum Abbatum, ibidem intervenientium priorem, & antiquiorem promotionem, ad Abbatiam ac ilorum promotione dum taxat non autem Congregatione, & Ordine cujus sint attentis præcedere, & præferri, & in digniori loco collocari debuisse, & debere prout ex tunc prætulimus, antepossuimus, & collocavimus, præferrique anteponi, & collocari mandavimus.* refert Navar. *Comment. 4. de Regul. qui num. 8.* dicit plurimum referre an Prælati in suis capitulis simul incedant, an vero per se à Capitulis separati quia priori casu Prælati, Canonicorum præcedunt Prælatos Monachorum :: in posteriore vero casu minime. Boerio. *de auctorit. magn. Concil. num. 68.* ex Philip. Pontio Menoch. *cons. 51. num. 42.* refert, & conducit D. Valen. *cons. 1. num. 56.*

de Señor San Benito de la Congregacion de Santa Justina de Padua, y aviendose cometido à tres Cardenales el conocimiento por sentencia difinitiva que incluye dicho Breve, se declarò la precedencia en Procesiones, por el Abad y Canonigos existiendo con su Comunidad, y que en este caso avian de preferir al Abad, y Monges de San Benito. Y en el caso de concurrencia del vno, y otro Abad sin sus Comunidades, en Concilios Generales, Provinciales, ò Sinodales, ò en otros qualesquiera actos publicos, ò privados, precedièra aquel que por derecho, ò costumbre, avia precedido siempre, ò por la promocion à la Abadia, por la mayor antiguedad sin atender para el fin de la precedencia à los derechos de Religion.

Y dize Boerio, que aunque sea controvertido quien deba preceder en las Procesiones, si el Cabildo de Canonigos, ò el Abad con sus Monges, si ay costumbre que lo declare, à ella se à de estar.

En cuyos terminos, si fuesse eficaz el argumento, y comparacion de vn caso à otro, la causa y la razon, que motivò la decision de la precedencia en los Canonigos regulares, existiendo con su Comunidad fuera bastante à fundar derecho para preceder en todos los demàs actos aunque concurriesse el Prelado con separacion de sus Religiosos, y no se determinò assi, en fuerza de la distinta causa que fundaba en vnos actos la precedencia, y la posposicion en otros, luego se ha de confessar la poca fuerza del argumento de vn caso à otro, por no ser juridicamente adaptable à los casos de precedencias.

Sin que à lo antecedente pueda obstar, la constitucion especial, que se pondera en la Religion Mercenaria, para ir en las Procesio-

ſiones en inferior lugar; porque los eſtatutos locales como lo es la dicha conſtitucion ſon limitados al territorio, y perſonas que comprehenden (141) y no extenſivos à otros lugares, y perſonasque no ſon ſubditas, (142) y aſsi no tienen eficacia, ni ſu diſpoſicion puede practicarſe en perjuycio del derecho adquirido al tercero, que no es ſubdito, ni el que lo es ſerà culpado por no obſervarlo quando no ſe le permite, cumplirà con explicarlo ſin que por eſto pueda faltar à la aſiſtencia en las Proceſsiones, porque pueden ſer à eſte fin compelidos los Regulares conforme à la diſpoſicion de el Santo Concilio de Trento. (143)

De que ſe infiere no aver motivo que conſtituya eficaz la opoſicion, ni puede juzgarſe legitima, ſolo porque ſea firme, pues no es juſto, ni veridico, ni de creerſe lo que por tal ſe refiere, ſino ſe comprueba con fundamentos Legales. (144)

Y aunque ſe quiſiera oponer que el M. R. P. Guardian, en extrajudicial conferencia ſobre eſte punto, diò aſſenſo à ceder la precedencia, en actos de Prelado, publicos, ò particulares, ò el inferior lugar en las Proceſsiones, quando aſsi fueſſe, no debe atenderſe eſta oferta, porque no es ſuyo el derecho que ſe dificulta, ni depende ſolo de ſu voluntad (145) pues es conſtante que la materia de precedencia, es de derecho publico; (146) y aſsi no le fuè facultativo perjudicar lo que correſponde à ſu Religion, por la coſtumbre, y diſpoſiciones juridicas: Cauſa porque no pudiera tener fuerza ſu conſentimiento, y aunque lo huvieſſe dado, que tal no conſta, èl miſmo pudiera reclamarlo. (147)

Y lo que es mas, aunque el aſſenſo lo huvieſſe corroborado en alguna forma pues concurriendo, dos perſonalidades, vna como de par-

(141) *Cap. eos de immun. Eccleſ. in* 6. D. Valenz. *conſ.* 55. *num.* 32 Menoch. *conſ.* 52 *n.*190.

(142) D. Valenz. ubi ſupra num 27 & 28.

(143) *Sac. Conil. Trident. ſeſſ.* 25. *cap.* 13. *ex pluribus*. Barboſ. *de poteſt. alleg.* 78. *num.* 8.

(144) *Cap. ſi quis divinis* 30. *q.* 5. ibì: *Non tamen credenda, niſi quæ certis indicijs comprobantur, niſi quæ certo judicio convincuntur.*

(145) D. Valenz. *conſ.* 201 *num.* 92.

(146) D. Caſtil. *de text cap.*41. *n.* 66. Maſtril. *lib.* 5. *cap.* 4. *num.* 36. D. Valenz. *conſ.* 201. *num.* 92.

(147) *L. cum teſtamento C. de jur. & fact. ignor. l. ſed hoc ita ff. de aq. pluv. arc.* Roland. *conſ.* 32. *num.* 70. *vol.* 4. *l. cum de indebito. ff de probat cap. noſti de elect.* Decius. *conſ.* 63. *tom.* 1. *num. fin.* Gracian. *cap.* 298. *num.* 9. Vald. *de dign. reſ. cap.* 3. *num.* 14.

particular, y otra como de Prelado, lo que huviesse renunciado por aquella pudiera restaurar por el derecho de Religion. (148)

Por cuyos fundamentos se concluye justificada la precedencia en el concurso de Prelados, y en todos los demàs actos publicos, y particulares, y assi mismo la possession del inferior lugar en las Processiones en tal forma que con las razones que asisten à la Religion de los Capuchinos, para que se continue observando el mismo orden que hasta aora deberà obtener en el juycio de la propriedad (149) si se intentasse, y sin la menor duda en el juycio de la possession, que se regula, y decide por el vltimo estado. (150)

Y queda evacuado lo dificil que por la contraposicion, en la exterioridad parece avia de resultar, de fundar los dos medios, pues nada es dificil, si ay esfuerzo para especular, y vencer la dificultad. (151) Concluyendo que es lo màs seguro, y probable lo que se ha fundado, y que à la Religion Mercenaria Descalza, no asiste derecho alguno, pues en tanto tiempo no ha reclamado, ni pretendido el inferior lugar, consintiendo lo asista la Religion de los Capuchinos (152) à quien ha sido precissa esta expression, por no incurrir la culpa que advirtiò Ciceron (152) Y à mi el dar este parecer, por juzgarlo arreglado à la disposicion de derecho S. D. C. M. S.

*Lic. D. Joseph Ignacio Ruiz de Hariza.*

(148) *L. si filius. § 1. ff. de bon. libert.* ibi: *Et qui alio iure venit, quam eo quod amisit, non nocet id quod perdidit, sed prodest id quod habet, sic edictum est Patrono, eidemque Patroni filio, non obesse quod quasi Patroni deliquit, sicut Patroni filius venire possit.* Vald. *ubi sup. cap. 3. num. 17. vers. tertio.*

(149) Mastrill. *lib. 5. cap. 4. num. 32. & 35.*

(150) Novar. *decis. 123. num. 2.* Mastrill. *ubi supra num. 35.*

(151) Senec. *Epist.* 104. ibi: *Multa non audemus, quia difficilia, quæ quidem ideo sunt difficilia, quia non audemus.*

(152) Cicer. *pro Pub. de Qinc.* ibi: *Satis argumenti est, nihil esse debitum nevio, quod tandiu nihil petivit.*

(153) Cicer. *lib. 1. de offic.* ibi: *qui non defendit, nec obsistit, tam est in vitio, quam si Parentes, Amicos aut patriam deserat.*

# *PARECER DE DON NICOLAS Laynez de Calatrava, Abogado de los Reales Consejos al papel ante escrito.*

AViendo visto el papel del Señor Don Joseph Hariza, en que con tan gran erudicion funda el derecho que tiene el R. P. Guardian, y Comunidad de P P. Capuchinos de la Ciudad de Ezija para ir pospuestos en las Procesiones generales al Prelado, y Comunidad de los Padres Mercenarios Descalzos de dicha Ciudad; y para preceder, y presidir el dicho Padre Guardian de los Capuchinos en los demàs actos particulares en concurso de Prelados al referido de dichos Padres Mercenarios. Digo que me conformo en todo con el dictamen expressado en dicho papel: por estàr arreglado à los mas solidos fundamentos de derecho; pues en quanto al primer punto de ir pospuesta la Comunidad de Padres Capuchinos en las Procesiones generales à la de dichos Padres Mercenarios, es cosa constante, que lo conseguiràn, assi en el juycio Possessorio, como en èl Petitorio, en atencion à la costumbre, que sobre ello ay: respecto de que en materia de precedencias de Comunidades es comun sentir de los mas graves Authores, el que se aya de estar à la costumbre: como doctamẽte lo funda el Sr. Salgado, y Barbosa. (1) Y esto con tanta precision, que aun repugnando la tal costumbre à la disposion de derecho se debe estar à ella, como dize el mismo Barbosa. (2) Y de tal forma se tiene por titulo, y razon para la dicha precedencia la costumbre, que se debe atender primero que la antiguedad de las Comunidades, y solamente se recurre à la con-

(1)
Salgado *de Reg. protect. part. 2. cap. 9. al num.* 18. Y Barbos. in *collect. Coaclij Trident. sess.* 25. *cap.* 13. *al num.* 11. ibi: *In materia enim præcedentiarum ius defer consuetudini.*

(2)
Barbos. *en el num. del citado cap.* ibi: *Quod procedit, etiam si consuetudo iuri repugnet.*

conſideracion de las antiguedades en defecto de no conſtar de la coſtumbre, que aya: como lo fundan todos los dichos Authores en los lugares precitados, y en ſeñor Salgado. (3) Cui conſonat el miſmo Barboſa: (4) Fundandoſe eſto en ſer diſpoſicion textual de derecho, el que en las materias de honores, y precedencias aya de tener el primer lugar la coſtumbre, lo nota Baldo, (5) y el dicho ſeñor Salgado, (6)

Sinque ſea neceſſario para adquirir eſta coſtumbre repeticion de actos, ni tranſcurſo de mucho tiempo; pues baſta, que ſe aya acoſtumbrado por el hecho de uno, ò dos actos como lo tiene el dicho ſeñor Salgado. (7) Y eſto con mayor razon quando ſemejante coſtumbre de ir poſpueſtos ſe funda en la laudable razon de manifeſtar mayor humildad en los actos publicos de las Proceſsiones Generales: y que la califica de juſta la Doctrina del miſmo Chriſto por ſu Evangeliſta San Lucas. (8)

De cuyo texto manifeſtiſsimamente ſe prueban dos coſas. La primera, el ſer razonable el pretender el lugar inferior. La ſegunda, el que no ſe opone para ello el ſer mayor, y mas antiguo, ni que tenga derecho para preceder, como ſe evidencia de las dos palabras: *Sed qui major eſt in vobis, & qui præceſſor eſt*; que hablan de los que ſon mayores, y mas antiguos: por lo qual ſe ſalva, el que no tenga in compatibilidad, que ſiendo los Padres Capuchinos de la Ciudad de Ezija mas antiguos, que los Padres Mercenarios, y como tales con derecho para preceder en los actos particulares, ſe poſpongan, y vayan en inferior lugar en las dichas Proceſsiones.

Comprobando la miſma compoſsibilidad la

(3)

Salgad. *en el num.* 26 *del dicho cap.* ibi: *Si autem inter Confraternitates contendentes, nulla ſit conſuetudo demonſtrans Prælationem, nullaque quaſi poſſeſio præcentiæ, antiquiores Confraternitates, & quæ prius ſachis uſæ fuerint, merito præferendæ ſunt.*

(4)

Barboſ. *en el num.* 14. *de ſu cap. citado.*

(5)

Bald. *in cap. Cauſam, num.* 6. *de probat. Idem Baldus in cap. Cum olim de conſuetudine.*

(6)

Salgad. en el dicho capitulo al numero 18. ibi: *Non nulla tamen præ oculis ordinarius habere debet, ut animum ſuum movere, rectumque reddere poſsit; & imprimis curaturus, ut ſive Religiones, ſive Confraternitates in proceſsionibus, cæteriſque actibus conſuetum locum ſervent; cum hæc quæ ſunt in honorijs, potiſsimum locum obtineat conſuetudo utique attendenda.*

(7)

Salgad. en el citado cap. al num. 19. *uſque ad* 23.

(8)

San Luc. *cap.* 22. *Facta eſt autem contentio inter eos; quis eorum videretur eſſe maior: dixit autem eis ..... Vos autem non ſic ſed, qui maior eſt in vobis, ſiat ſicut minor, & qui præceſſor eſt ſicut miniſtrator.*

la consideracion, de que en las Procesſiones Generales *ſe habent* de diſtinta forma los Prelados de las Religiones, que en los demàs actos particulares; pues en eſtos los Prelados rigen, y preſiden à todo el theatro; pero en las Procesſiones no preſiden todo el acto, ſino cada Prelado à ſu Comunidad; conque conſiderandoſe de diverſa forma en unas funciones que en otras, no tiene inconſequencia la precidencia en unos, y la poſpoſicion en otros. Como no la tiene, el qúe los Prelados de todas las Religiones en las funciones de ſus propios Conventos preſidan à los Prelados de las otras Comunidades, q̃ *aliâs* en las Procesſiones anteceden, y preceden: Como tambien ſucede con los Parrochos, reſpecto de los Canonigos regulares, que precediendo eſtos en las Procesſiones, ſe poſponen, y eſtàn precedidos de los miſmos Parrochos en las funciones de ſu Parroquia: ſin que obſte eſta precedencia de Prelados, y Parrochos en los tales actos particulares para la poſpoſicion de eſtos en las Procesſiones.

Siendo tambien prueba del derecho que tienen los Padres Capuchinos para poder ir poſpueſtos la miſma razon de ſu antiguedad: pues ſi por eſta ſe les conſidera con accion para preceder en todos actos, ſe les à de conſiderar tambien la facultad, y arbitrio para preceder en vnos, y ir poſpueſtos en otros: porque ſegun las reglas vulgares de derecho, el que es dueño de vna accion que ſe termina à caſos dividuos puede vſarla en vnos, y ſuſpenderla en otros: Sin que por eſta ſuſpenſion, ò no vſo ſe le perjudique el derecho que le compete, como lo prueba el dicho Señor Salgado. (9)

Conque ſiendo evidente que no repugna el preceder en vnos actos, y poſponerſe

(9) Salgad. *de Regia Prot. p.* 3 *.cap.*10 *num* 141 ibi: *Et corroboratur, quoniam utenti iure univerſali exprivilegio, datur manutentio etiam in ſpeciebus quibus non eſt uſus.* Y en la p. 1. cap. 1.præludio 5.num.350. *Quia ubi concurrunt duo vincula, & jura, uno ſublato, actus ex alio ſuſtinetur; & quando plura iura in uno concurrunt ex diverſis reſpectibus, uno ſublato, remanent alia, nec cum deficiente confunduntur.*

se en otros; y que la costumbre es el titulo, y razon primaria que por derecho prefine, y determina los puntos de precedencias; y que esta se halla à favor de los dichos Padres Capuchinos; se sigue evidentemente fundada su justicia, assi para obtener en el juycio Possessorio, como en èl Petitorio la pretension que intentan. Y assi lo siento. Salvo &c. Cordova y Marzo 31 de 1713.

*Liz. Don Nicolàs Laynez Calatrava.*

Me conformo en todo con el parecer ante escripto, Cordova y Marzo 31 de 1713.

*Liz. D. Antonio de la Cruz Pastor.*